

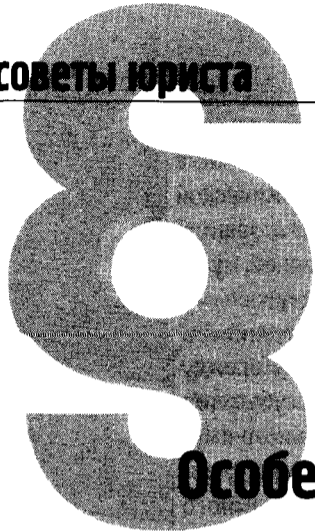


РАЗЪЯСНЕНИЯ  
КОНСУЛЬТАЦИИ  
ОФИЦИАЛЬНЫЕ ДОКУМЕНТЫ

# **Н**АЛОГОВЫЙ **В**ЕСТНИК ОБЩЕРОССИЙСКОЕ ИЗДАНИЕ

- **Налоги и сборы Российской Федерации в 2008 году**
- **НДС при осуществлении внешнеторговых операций**
- **Критерии отбора налогоплательщиков для включения в план выездной налоговой проверки**
- **Столовая на балансе: проблемы налогообложения**
- **Применение презумпции правоты налогоплательщика**

# 1'2008



**П.Б. ЛОГИНОВ,**  
юрист ЗАО «Минэкс-С»

## Особенности обложения налогом на прибыль производных финансовых инструментов

148

### 1. Определение понятия производных финансовых инструментов

Налогообложение производных финансовых инструментов регулируется ст. 301—305 Налогового кодекса Российской Федерации (НК РФ), где содержатся понятие операций с производными финансовыми инструментами, порядок определения налоговой базы, понятия доходов и расходов, прибыли и убытков, операций хеджирования, особенности оценки для целей налогообложения операций с производными финансовыми инструментами.

Согласно п. 1 ст. 301 НК РФ под финансовыми инструментами срочных сделок понимаются соглашения участников срочной сделки, которые определяют правовой статус сторон этой сделки в отношении базисного актива, в том числе фьючерсные, опционные, форвардные контракты, а также соглашения сторон срочной сделки, не предполагающие поставку базисного актива, но устанавливающие порядок взаиморасчетов сторон этой сделки в будущем в зависимости от изменения цены базисного актива или иного количественного показателя базисного актива по сравнению с величиной вышеуказанного показателя, которая определена или порядок определения которой установлен сторонами при заключении сделки.

Под срочной сделкой для целей налогообложения понимается сделка, исполнение или дата расчета которой происходит не ранее третьего рабочего дня со дня ее заключения.

В соответствии с п. 2 ст. 301 НК РФ базисным активом производных финансовых инструментов могут быть иностранная валюта, ценные бумаги и иное имущество, имущественные права, процентные ставки, кредитные ресурсы,

индексы цен или процентных ставок, другие финансовые инструменты срочных сделок. Таким образом, законодатель признал существование сложных производных финансовых инструментов, базисным активом которых может выступать любой производный финансовый инструмент. Эта положительная норма НК РФ позволяет определить налогооблагаемую базу любого сложного вида производных финансовых инструментов, например валютного свопа опционных договоров.

#### Пример.

Банк А заключил с банком Б валютное своповое соглашение, базисным активом которого служат два опционных валютных контракта. Банк А купил у банка Б расчетный опционный контракт на покупку долларов США, а банк Б продал банку А расчетный опционный контракт на продажу долларов США. В будущем банк А и банк Б могут иметь друг к другу право требования на исполнение условий опционных договоров.

Таким образом, полученная денежная сумма как результат исполнения обязательств этого валютного свопа подлежит налогообложению по правилам ст. 301—304 НК РФ.

### 2. Определение понятия операций с производными финансовыми инструментами

Исполнением прав и обязанностей по операции с производными финансовыми инструментами срочных сделок считается исполнение обязательств по данному контракту путем поставки базисного актива или произведения окончательного взаиморасчета по вышеуказанным обязательствам либо путем совершения операции, противоположной ранее совершенной операции с производным финан-

совым инструментом. Для операций с производными финансовыми инструментами, направленных на покупку базисного актива, операцией противоположной направленности признается операция, направленная на продажу базисного актива, а для операции, направленной на продажу базисного актива, — операция, направленная на покупку базисного актива. При этом налогообложение операций по поставке базисного актива осуществляется в порядке, предусмотренном ст. 301—305 НК РФ.

В соответствии с п. 2 ст. 301 НК РФ налогоплательщик вправе самостоятельно квалифицировать сделку, признавая ее операцией с производным финансовым инструментом срочных сделок либо сделкой на поставку базисного актива с отсрочкой исполнения. Датой окончания операции с производным финансовым инструментом срочных сделок является дата исполнения сторонами прав и обязательств по этой операции. Критерии отнесения сделок, предусматривающих поставку предмета сделки (за исключением операций хеджирования), к категории операций с производными финансовыми инструментами срочных сделок должны быть определены налогоплательщиком в учетной политике для целей налогообложения.

**Пример.**

*Банк А заключил с банком Б валютное своповое соглашение на покупку евро.*

*Допустим, что в день исполнения обязательств этого свопового соглашения у банка Б образуется доход от продажи евро — 500 руб., а у банка А — расход от покупки евро на сумму 500 руб. Банк А принимает такой расход в уменьшение налоговой базы по налогу на прибыль при определении доходов и расходов банков согласно ст. 290 и 291 НК РФ.*

*Банк Б получил доход от продажи евро в сумме 300 руб., а у банка А образуется расход от покупки евро в размере 300 руб. Данные доходы (расходы) формируют налоговую базу по налогу на прибыль на основании следующих возможных вариантов в зависимости от квалификации в учетной политике:*

*1) если данное валютное своповое соглашение квалифицируется в учетной налоговой политике как сделка с отсрочкой исполнения, то расходы принимаются в увеличение (уменьшение) налоговой базы при определении доходов и расходов банков согласно ст. 290 и 291 НК РФ;*

*2) если данное валютное своповое соглашение квалифицируется в учетной налоговой политике как финансовые инструменты срочных сделок, то доходы (расходы) рассматриваются как прибыль (убытки) по операциям с*

*финансовыми инструментами срочных сделок, базисным активом которых выступает иностранная валюта. Прибыль (убыток) может увеличивать (уменьшать) налоговую базу по финансовым инструментам срочных сделок в соответствии с нормами ст. 304 НК РФ.*

### **3. Установление в учетной политике организации критериев использования производных финансовых инструментов**

Нормативное регулирование базовых основ формирования учетной налоговой политики организации содержится в ст. 313—315 НК РФ. По нашему мнению, учетная политика организации для целей налогообложения производных финансовых инструментов должна основываться на предметных характеристиках каждого вида производного финансового инструмента и предусматривать нижеследующие необходимые базовые характеристики видов производных финансовых инструментов:

— момент квалификации производного финансового инструмента в качестве финансового инструмента срочной сделки для целей налогообложения, который устанавливается в момент заключения сторонами данного договора;

— момент исполнения обязательств по производному финансовому инструменту, который определяется не ранее третьего рабочего дня со дня заключения производного финансового инструмента;

— исполнение обязательств по производному финансовому инструменту, которое может осуществляться путем поставки базового актива или путем проведения взаиморасчетов между сторонами данного договора;

— фактическую цену исполнения обязательств по производному финансовому инструменту, которая формируется исходя из значения показателя базового актива на момент исполнения обязательств сторонами данного договора. Значение показателя базового актива определяется по данным биржевых торгов, котировок и иных показателей величины базового актива;

— взаимную выплату денежных сумм в качестве исполнения обязательств по расчетным производным финансовым инструментам (своповым соглашениям), которая осуществляется от изменения разницы фиксированного постоянного значения базового актива и «плавающего» значения базового актива на момент исполнения сторонами своих обязательств.

#### 4. Способы исполнения договорных обязательств по производным финансовым инструментам

По нашему мнению, квалификация в налоговом учете поставочного производного финансового инструмента или производного финансового инструмента, предполагающего возможность поставки базисного актива при исполнении его обязательств, как сделки с отсрочкой исполнения может противоречить некоторым положениям НК РФ и создавать для налогоплательщика значительное количество правовых барьеров, для устранения которых в действующем налоговом законодательстве Российской Федерации отсутствует четкий механизм правового регулирования. Данный вывод следует из положений п. 2 ст. 301 НК РФ, который устанавливает три способа исполнения договорных обязательств по производным финансовым инструментам:

- поставка базисного актива (поставочный производный финансовый договор);
- производство окончательного взаиморасчета по обязательствам (расчетный производный финансовый инструмент);
- совершение стороной производного финансового инструмента сделки, противоположной ранее совершенной сделке с производным финансовым инструментом (разновидность поставочного свопового соглашения).

Спецификация биржевых производных финансовых инструментов предусматривает вышеуказанные способы исполнения обязательств. Таким образом, по нашему мнению, идентичность форм исполнения обязательств биржевых и внебиржевых производных финансовых инструментов позволяет отнести поставочные производные финансовые инструменты к финансовым инструментам срочных сделок для целей обложения налогом на прибыль.

#### 5. Характеристика поставочных производных финансовых инструментов

Исходя из правового анализа п. 1 ст. 301 НК РФ поставочные производные финансовые инструменты относятся исключительно к финансовым инструментам срочных сделок. Поставочные производные финансовые инструменты, базисный актив которых выражен различными биржевыми индексами, не могут быть исполнены реальной поставкой вышеназванно-

го базисного актива. Следовательно, данные разновидности поставочного производного финансового инструмента могут быть квалифицированы исключительно как финансовые инструменты срочных сделок для целей обложения налогом на прибыль.

Нормативные положения действующего налогового законодательства Российской Федерации не содержат положений, которые запрещают относить поставочные производные финансовые инструменты к сделкам с отсрочкой исполнения. Данной квалификации не мешает правоприменительная практика заключения поставочных производных финансовых инструментов, в качестве которых могут выступать валютные поставочные форвардные договоры, различные поставочные товарные опционные контракты.

Договорные условия поставочных производных финансовых инструментов в момент их заключения могут не предусматривать строгих условий исполнения обязательств путем непосредственной поставки базисного актива. В то же время договорные условия поставочных производных финансовых инструментов изначально могут предусматривать возможность проведения окончательных денежных взаиморасчетов между сторонами без реальной поставки базисного актива. Следовательно, происходит правовая трансформация исполнения договорных обязательств поставочного производного финансового инструмента в исполнение договорных обязательств расчетного производного финансового инструмента.

Эта правовая трансформация может привести к правовым спорам с уполномоченными налоговыми органами в квалификации этого производного финансового инструмента для целей обложения налогом на прибыль.

Однако правовая квалификация поставочных производных финансовых инструментов как сделок с отсрочкой исполнения становится причиной возникновения ряда правовых проблем, касающихся налогового учета. В момент заключения поставочного производного финансового инструмента с вышеуказанными условиями исполнения договорных обязательств у налогоплательщика нет конкретного твердого волеизъявления, которое направлено на выбор порядка исполнения обязательств поставочного производного финансового инструмента. Следовательно, правовая квалификация поставочного производного финансового инструмента как сделки с отсрочкой исполнения возможна

при ее биржевой спецификации как биржевого поставочного производного финансового договора или при отсутствии условий исполнения договорных обязательств путем исключительной поставки базисного актива. Кроме того, налогоплательщик при квалификации поставочного производного финансового договора как сделки с отсрочкой исполнения может столкнуться с дополнительными правовыми проблемами, которые касаются фактической цены поставочного производного финансового инструмента в целях порядка ведения налогового учета. Это может привести к разным правовым спорам с уполномоченными налоговыми органами. Таким образом, необходимо квалифицировать поставочный производный финансовый договор как срочную сделку в учетной политике для целей обложения налогом на прибыль. Договорные условия вышеназванного производного инструмента изначально предусматривают фиксированную рыночную цену данного договора или базисного актива. В соответствии с нормативными положениями п. 1 ст. 305 НК РФ фактические цены поставочного производного финансового договора считаются рыночными ценами, которые были зарегистрированы организатором торговли на рынке ценных бумаг с данным производным финансовым инструментом на дату заключения до-

говора. В случае квалификации поставочного производного финансового инструмента как сделки с отсрочкой исполнения фактическая цена данного договора или базисного актива может не быть реальной рыночной ценой, которая сложилась в результате торговли по поставочному производному финансовому инструменту на организованном рынке ценных бумаг. Следовательно, для определения фактической цены сделки поставочного производного финансового инструмента налогоплательщику необходимо применять согласно п. 5 ст. 280 НК РФ рыночные цены ценных бумаг на дату заключения договора, которые складываются у данного или иного организатора торговли. Вышеназванные фактические цены сделок могут значительно отличаться друг от друга, поскольку срочный биржевой рынок оценивает будущие цены сделок с ценными бумагами, а спотовый биржевой рынок — текущие цены сделок с ценными бумагами. Следовательно, квалификация поставочных производных финансовых инструментов как сделки с отсрочкой исполнения предполагает в данном случае финансовый риск повышения размера уплачиваемого налога на прибыль при снижении биржевой рыночной стоимости ценных бумаг в будущем периоде, что может негативно отразиться на финансовой устойчивости организации. ■

### Электронная версия "Налогового вестника" на CD-R

Вы предпочитаете работать на компьютере?  
Тогда это предложение для Вас!



По вопросам подписки  
звоните: (495) 694-5843

Электронная версия включает все материалы "Налогового вестника" начиная с 1997 года.

Содержит более 50 книг по налогообложению и бухгалтерскому учету, электронную версию журнала "НВ: комментарии к нормативным документам для бухгалтеров".

Снабжена дополнительной информацией, включающей базу нормативных документов с 1991 года (более 5300 документов), ссылки на которые встречаются в статьях журнала.

Электронная версия создана под Windows и не требует инсталляции. С ней будет легко работать как опытному, так и начинающему пользователю.

С помощью электронной версии Вы сможете быстро найти ответ налогового инспектора или квалифицированного аудитора либо юриста на любой вопрос по бухгалтерскому учету и налогообложению, а также ознакомиться с нормативными актами по этой теме.